

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620141150178

UDC_____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

监护人刑事责任研究
——以父母对子女犯罪为中心

The Research of Guardian Criminal Responsibility
——Keep Parents Commit a Crime to Their Children as the
Central Task

武鹏

指导教师姓名: 吕英杰 副教授

专 业 名 称: 刑法学

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2016 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

厦门大学博硕士论文摘要库

内容摘要

“监护人刑事责任”研究这一议题国内研究者甚少，监护人对于儿童权益侵害的案件发生在家庭内部，碍于传统观念束缚，在司法实践中，常常面临着各种阻碍，这对于儿童最佳利益的保护和实现是不利的。

笔者在研究美国、德国、台湾相关理论的同时，搜集相关判决和案例，对既有思路加以借鉴，尝试探索监护人犯罪惩罚与预防的路径。并且通过对案例的分析，达到寻找实践中司法裁判所存在的问题，从而佐证笔者相关理论的运用。

本文将以监护人犯罪的概念为起点，主要以父母对于子女犯罪为中心展开论述。结合我国父母对于未成年子女犯罪的理论与实践情况，随后，本文将分三个章节逐个论述追究监护人刑事责任之困境、现代监护责任理念、监护人刑事责任类型化分析及监护人犯罪与惩罚。通过中外理论与案例的对比介绍，我们可以发现追究监护人刑事责任的种种问题。关于如何对待监护人犯罪的评论，则将在结语部分展开。

关键词：监护人；责任；犯罪

Abstract

There is little scholars research Guardian Criminal Responsibility. The cases of guardian violating children rights occur in family, which often face various obstacles because of shackles of traditional concepts. It is unfavorable for the protection and realization of children's best interests.

In the study related theory of America, Germany and Taiwan, I also collected relevant cases ,drew foreign experiences and sought to path to punish and prevent guardian crime. By analysis of the case, to seek the justice problems in the practice, thereby supporting the author's theory.

This article will be the concept of guardian crime as a starting point, mainly for parents committing a crime to minor children as a central task to start on. Combined with the theoretical and practical problems in the crime of parents to minor children in our country, then this article will be divided into three parts, which is dilemma of guardian criminal responsibility, modern guardian responsibility concepts, the categorization analysis of guardian criminal responsibility and the punishment and prevention of guardian crime. By contrast the Chinese and foreign theories and cases presentation, we can find all sorts of problems for guardian criminal liability. How to deal with guardian crime will be launched in the epilogue.

Key words : Guardian; Responsibility; Crime

目 录

引 言.....	1
第一章 概述.....	2
第一节 监护人犯罪之概念.....	2
第二节 监护人犯罪之研究价值.....	4
第二章 追究刑事责任之困境.....	7
第一节 理论困境.....	7
一、法不入家门的迷思.....	7
二、父权主义思想的禁锢.....	8
第二节 实践困境.....	9
一、对监护人犯罪处罚层级、方式单一.....	9
二、监护人犯罪之原因错综复杂.....	9
第三章 现代监护人责任理念.....	11
第一节 现代监护人责任理念之来源.....	11
第二节 现代监护人责任理念之扩展.....	12
第四章 监护人刑事责任类型化分析.....	14
第一节 故意犯罪与过失犯罪.....	14
一、故意犯罪.....	14
二、过失犯罪.....	17
三、小结.....	23
第二节 作为犯罪与不作为犯罪.....	23
一、监护人保证人地位之学理探讨.....	24
二、不作为犯罪.....	27
三、小结.....	29
第三节 保护性责任与监督性责任.....	29
一、监督性责任来源.....	30
二、小结.....	31

第五章 监护人犯罪惩罚与预防	32
第一节 监护人犯罪之惩罚	32
一、实体法之确认，程序法之支持	32
二、完善刑罚以及非刑罚处罚措施	33
第二节 监护人犯罪之预防	35
一、落实家庭暴力与性侵害通报机制	35
二、设立专职儿童权益监督机构	36
三、建立社会福利体系	36
结 语	39
参考文献	40
后 记	45

Contents

Introduction	1
Charpter 1 Outline	2
Subcharpter 1 The Concept of Guardian Crime	2
Subcharpter 2 The Research of Guardian Crime	4
Charpter 2 Dilemma of Investigating Criminal Responsibility	7
Subcharpter 1 Theoretical Dilemma	7
Section 1 Confused by Law Can Not Intervene Family	7
Section 2 Imprisoned by the Patriarchal Ideology	8
Subcharpter 2 Practial Dilemma	9
Section 1 A Single Penalty level and Way for Guardian Crime	9
Section 2 The Reason of Guardian Crime is Complicated	9
Charpter 3 Modern Guardian Responsibility Concept	11
Subcharpter 1 The Source of Modern Guardian Responsibility Conpect	11
Subcharpter 2 The Extension of Modern Guardian Responsibility Conpect	12
Charpter 4 The categorization Analysis of Guardian Criminal Responsibility	14
Subcharpter 1 Intentional Crime and Negligent Crime	14
Section 1 Intentional Crime	14
Section 2 Negligent Crime	17
Section 3 Summary	23
Subcharpter 2 Crime of Act and Crime of Omission	23
Section 1 Academic Discussion of Guardian as a Guarantor	24
Section 2 Crime of Omission	27
Section 3 Summary	29
Subcharpter 3 Protective Responsibility and Supervised Responsibility	29
Section 1 The Source of Supervised Responsibility	30
Section 2 Summary	31

Chapter 5 The Punishment and Prevention of Guardian Crime 32

Subchapter 1 The Punishment of Guardian Crime.....32

Section 1 Confirmed by Substantive Law and Supported by Procedural
Law..... 32

Section 2 Complete Criminal Punishment and Non-Criminal Punishment
..... 33

Subchapter 2 The Prevention of Guardian Crime35

Section 1 Implement Reporting System of Domestic Violence and Sexual
Abuse..... 35

Section 2 Establish Special Children Rights Supervisory Organization.... 36

Section 3 Establish Social Welfare System 36

Conclusion..... 39

Bibliography 40

Postscript..... 45

引 言

古今中外，所有的社会均强调父母对子女的行为必须加以督导、限制及教育，以使孩子能发展一套合乎社会法律、规范或风俗习惯的行为方式，这也是协助儿童社会化的过程。加上我国社会文化长久以来父母亲视子女为私人财产的观念根深蒂固，就有部分父母亲借管教之名，而对儿童任意处置，施加暴力虐待之事实，造成儿童身心的伤害，甚至造成伤重不治死亡的结果。近年来，国内由于社会快速变迁及家庭结构剧烈变化，社会问题已直接威胁到儿童，许多儿童成为成人欺凌虐待的代罪羔羊，有关儿童受伤害的新闻不时耳闻，使得有关儿童安全及保护的话题，引起社会大众的关切注意，显示出儿童保护工作日趋重要。

铺天盖地的侵害儿童权益案件被媒体曝光，很多人在担忧，这很可能只是冰山一角。据笔者统计，几乎每个月都会有关于儿童身亡的消息被媒体披露，当一个个案演变成一种社会现象时，我们需要反思哪里出现问题，出现什么问题以及如何解决。在庆幸越来越多的人关注儿童保护问题之余，我们更需要清楚的知道，我们能够做什么以及应该做什么。

由于监护人侵害儿童权益涉及问题之广泛，法律、医学、心理学、社会工作等领域皆有其探讨之专业范围，而囿于专业，本文乃是聚焦监护人侵害儿童之法律分析，对于监护人犯罪之原因、刑事责任类型以及监护人犯罪之惩罚和预防进行深入探析。

第一章 概述

第一节 监护人犯罪之概念

监护人是一种身份，有监护人必然存在被监护之人。监护人和被监护人之关系不是自然而然地建立起来，而是源于法律规定。法律之所以规定对于被监护人设立监护人，是因为被监护人往往没有能力照看自己，因此被监护人通常是指儿童、精神病人或者聋哑人等身心障碍者。由于现实生活中父母对于子女的犯罪居多，因此本文主要围绕父母对于子女犯罪这一中心研究监护人刑事责任问题，即监护人范围指父母，被监护人指未成年子女。对于像配偶或者其他近亲属等作为监护人，或者当身心障碍者作为被监护人时，不是说不适用于本文之研究，只是为了作者论述之方便，采用以小见大的方式论证问题之所在。

在美国，学者常用对于儿童的不当对待（child maltreatment）来表示监护人犯罪问题，包括儿童虐待（child abuse）及儿童疏忽（child neglect）两种情况。^①有学者认为对于儿童的不当对待是严重的社会问题，有四种主要形式即身体虐待、精神虐待、性虐待及疏忽。但也有认为儿童虐待有三种形式，即身体虐待、精神虐待、性虐待等，至于儿童疏忽则是另一种特殊的不当照顾。通常儿童疏忽可以分为5种类别：生长迟缓、身体照顾的疏忽、遗弃及无法给予适当的监督管教、医疗方面之疏忽、教育方面的疏忽。^②也有学者从狭义广义两个方面定义儿童虐待，他们认为，最狭义的儿童虐待限于施虐者故意对儿童造成身体上的伤害，最广义的儿童虐待则是扩展至包括对孩子正常发展与经验之疏忽或剥夺都算是儿童虐待与疏忽，^③例如使得孩子无法获得被爱被接受的感觉，使孩子没有安全感及价值感，及使孩子成长不受欢迎或陷入危险的环境，都是儿童虐待与疏忽，所有这些都是对于监护人责任的违

^① N. DICKON REPPUCCI and CARRIE S. FRIED, Child Abuse and the Law, [J]. UMKC L. Rev. 2000-2001, 107.

^② 同本页注①，第108-109页。

^③ 同上。

反。^①

在台湾地区，儿童虐待分为身体虐待、精神虐待、性虐待与疏忽。身体虐待通常指成人（父母亲、养父母、继父母、同居人、照顾者、机构人员）故意对儿童之身体施加暴力，导致儿童的身体遭受伤害。^②例如：打、踢、掌掴、拳打、使其撞墙或以皮鞭鞭笞、棍棒、树枝木条加以殴打，也可能是父母亲在对儿童管教过程中施加过度的体罚所造成的。体罚式的管教虽然没有想要伤害孩子的企图或故意，但实际上却造成伤害孩子身体与心理伤害的结果。精神（心理）虐待通常指父母亲或成人照顾者故意对儿童的情绪与心灵之健康与正常发展造成伤害，使得孩童的情绪不健康，遭受惊吓、恐慌、自尊低落、性格偏差、精神异常等各种心理层次的创伤与负面结果。^③例如：经常无故对其大吼大叫、故意耻笑或羞辱孩子、贬低孩子的人格尊严、无故口出恶言威胁恐吓、贬低孩子的能力与信心、故意制造出恐怖的情境或声音使孩子受到惊吓、故意说孩子不是亲生的、把孩子与别人做不当的比较、故意不与孩子说话等。性虐待是指儿童遭受其父母亲、养父母、继父母、同居人、照顾者强制性交、强制猥亵、合意性交或合意猥亵，或对儿童之身体与性的私处部位进行满足性欲的接触或伤害。^④疏忽照顾指儿童之父母亲与照顾者因为疏失（neglect），对于应该给予孩子安全、健康、医疗、卫生、教育、心灵等各方面之照顾有所疏漏，导致孩子遭受身心伤害的结果，甚至导致无法恢复的结局（例如身体机能永久缺损、生命的损失）。^⑤例如，在台湾每一年都发生许多件将年幼的孩子单独留在家中，结果家里失火使孩子无法逃生惨遭烧死。也常有粗心的父母亲单独将稚龄孩童留在车上，下车购物未熄火，导致车子与孩子均被窃贼偷走。忙于照顾生意的父母亲或照顾者因疏忽使得刚会走路的孩子单独走上马路，不幸被汽车撞伤或伤重不治。粗心父母亲或娃娃车司机停车后因疏忽未将稚龄孩子带下车，导致高温闷死惨剧，这些都构成疏忽照顾儿童。

可见，域外关于监护人犯罪含义非常之广，包含各种形式的虐待，也包

^① N. DICKON REPPUCCI and CARRIE S. FRIED, Child Abuse and the Law, [J]. UMKC L. Rev. 2000-2001, 108-109.

^② 郑瑞隆. 儿童虐待与少年偏差[M]. 台湾：心理出版社股份有限公司，2008. 3.

^③ 同上第4页。

^④ 同上第5页。

^⑤ 同上第6页。

括疏忽。由上可以总结出，监护人犯罪指父母亲，因为故意或者过失，造成儿童之身体、生理、心理、性及基本权益之侵害，甚至造成死亡或难以恢复之损害结果。儿童通常指未满 14 岁之人，^①不过学界与儿童保护实务界也经常将儿童的概念向上延伸至少年，凡是未满 18 岁之人，都可以适用对儿童的保护措施与原则。^②

笔者认为，如果对监护人犯罪定义定的过于广泛，则可以扩大儿童保护的範圍，如果定的狹隘，则对于儿童的保护就比较不周延。然而定的广泛则案件较多，如果专业人力及介入保护体系供应能量不足，则儿童的保护将流于形式，难以达成预期的目标。在认定一个案件，监护人是否构成犯罪，是否应该考量父母的主观意图；如果他们并无故意的作为或者不作为，但却造成孩子的伤害，是否需要承担刑事责任？基于此，本文主要借助现代监护人责任之理念以及监护人保证人地位等理论来论证监护人刑事责任问题。

第二节 监护人犯罪之研究价值

鉴于儿童生理与心智尚未成熟，法律上向来将其列为应受保护与照顾的对象，由其父母扮演法定代理人與亲权人的角色，确保其生活幸福与权利不受侵害。儿童相对于成年人来说，处于弱势，与其身心特质及社会变迁有必然的关联性，社会发展的现代化及复杂化，使儿童在适应社会生活之前，必须有更长的准备期间，因此其依赖期间也势必会延长，但同时儿童独立性需求也随之提高，所以形成内在的矛盾情结，故，儿童本身的特殊性决定了对于监护人犯罪的研究具备其独特性。

儿童的主要栖息地是家庭，家庭是个人社会化最基本的单位，社会学家 Cooley 称家庭为初级团体的一种。^③家庭对于个人人格形成与情绪发展是否健全扮演极为重要且关键的角色，故，父母为了养育与教育下一代，使其下一代能有正向的社会化，并使家庭的生命生生不息，家人的生活需求获得满足，必须健全家庭功能的发挥。家庭的主要功能有：生育的功能、娱乐的功

^① 中国 1989 年最高人民法院关于拐卖人口案件中婴儿、幼儿、儿童年龄界限如何划分问题的批复。

^② 1989 年《联合国权利儿童公约》第一条。

^③ 蔡文輝. 婚姻與家庭：家庭社會學[M].台北：五南圖書公司，1999.331-332.

能与庇护的功能。^①而庇护的功能在于庇护所有的家庭成员不受来自于让任何人的非法侵害，对于儿童的庇护当然包括在内。当家庭遭遇问题使得其功能无法正常发挥，负面的影响其成员之生理或心理健康时，该家庭就被认定像是一个生了病的个体而产生病理现象。家庭被比喻成一个个体，既然有患病的可能，也有被治愈的可能。因此，对于监护人犯罪的研究重在治愈与修复发生病变的家庭功能，使监护人充分意识到家庭功能对于儿童发展的重要性，从而恢复家庭功能的发挥，为儿童营造健康的家庭环境，促进儿童身心健康发展。

近年来，儿童权益经常受到侵害，父母也越来越需要国家或社会的协助才能发挥保护、照顾与教养子女的功能。尤其是父母有时本身就是侵害儿童身体健康与自由的施虐者，这时就更需要国家或社会介入，以保护儿童的权益。因此，对监护人刑事责任问题的研究，迫在眉睫。

首先，通过对监护人刑事责任的研究能够深入了解导致监护人犯罪的原因，认识到目前相关监护法律制度的不足之处，从而找到解决以及预防措施。所谓对症下药，只有找对原因，才能找到解决问题的方法。目的只有一个，将儿童保护真正提上日程，而不至于流于一句口号。遗憾的是，目前虽有大量的媒体曝光侵害儿童权益的各种案件，但是舆论在惋惜之余，并没有对儿童权利的保护起到实际作用，总之关于监护人犯罪的研究应当成为一个全社会持续关注的话题，而不能沦为一时博人眼球的焦点。

其次，通过对监护人刑事责任的研究能够引起社会对于儿童保护问题的重视，从而一定程度上减少人伦悲剧的发生。我们总能看到关于儿童被虐待、强奸、遗弃、坠楼、出车祸、被锁车里闷死、溺水等等形形色色的案件，痛心之余，不难发现，在这些案件的背后总是有着惊人的相似性，历史仿佛一直在重演。由此，在一定程度上可以说明法律介入力度不够，监护人对于儿童的保护意识不强，而对于儿童保护的宣传更是少之又少，尤其生活在农村的监护人往往获取不到有关儿童保护的信息。因此，对于监护人刑事责任的研究也是为了呼吁大家认识到儿童权利保护的重要性，如果有更多的人研究，如果父母能够谨慎一点，很多悲剧完全可以避免，无须总是在事件发生

^① 蔡文輝. 婚姻與家庭：家庭社會學[M]. 台北：五南圖書公司，1999.331-332.

后追悔莫及。

当然，对于监护人刑事责任的研究某种程度上来说是提倡制定特定价值、捍卫弱势权益的法律，督促政府介入实现儿童最佳利益^①，监督父母履行监护职责，扩大保护儿童的权益。但是，对于监护人刑事责任研究不是提倡定罪，尤其鉴于监护人特殊身份以及与子女之间的关系，其根本目的在于修复父母子女关系，保障儿童权益。同时，监护人刑事责任的研究理念存在保障家庭隐私与父母亲权以及儿童本身的人身自由之间的博弈，这也是研究监护人犯罪独有价值之所在。

^① 1989年11月联合国通过的《儿童权利公约》第三条首次赋予了儿童最佳利益原则以条约法的效力。

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.